✠

POR

ANTONIO DE ACOSTA y Oliuera Cauallero del Abito de Christo.

CON

Manuel de Vega residente en esta Corte.



SVponese en el hecho, Que en 8. de Enero del año passado de 620. remitio el dicho Antonio de Acosta desta Corte sobre Diego Coronel vezino de la ciudad de Lisboa, la letra siguiente.

En 2. de proximo mes de Febrero pagarà V.m. por esta primera de cambio, al señor Manuel de Vega ausente, al señor Martin Alonso de Palma, 2U574. ducados, 5. dineros, a 436. marauedis por ducado, a valor contada conmigo, y asiẽtelos V.m. por su cuẽta. Y Christo con todos. Antonio de Acosta y Oliuera.

La qual aceptò el dicho Coronel. Y despues en 7. del dicho mes de Febrero, dio el dicho Martin Alonso a Geronimo Pardo corredor de cambio la dicha letra, con otras muchas, para que las cobrasse, o recambiasse, tomando otras en rescuentro como mejor le pareciesse. Y con esta orden pidio el dicho corredor

otra letra en reſcuentro de la que auia aceptado el dicho Coronel. El qual ſe la dio ſobre el dicho Antonio de Acoſta de 2ꝟ640. ducados y tres ſueldos, a pagar a Tome Ribero Pinto, criado y perſona ſupueſta por el dicho Manuel de Vega, en cuya cabeça venian todas ſus letras: y el dicho corredor la entregò al dicho Martin Alonſo, y del recibio la primera con ſu firma y contento à las eſpaldas. Y auiendo ydo a buſcar al dicho Coronel dos vezes para le entregar la dicha letra y carta de pago, no le hallò. Y luego en 11. del dicho mes, le boluio à buſcar, y ſe dixo auerſe auſentado, y faltado de ſu credito.

Lo ſegundo ſe preſupone, Que el dicho Martin Alonſo en 8. dias del dicho mes de Febrero, embiò la dicha letra a eſta Corte remitida al dicho Manuel de Vega, que ya era llegado a ella de Lisboa. Y auiendola preſentado al dicho Antonio de Acoſta para que la aceptaſſe, por tener noticia de que el dicho Diego Coronel auia faltado de ſu credito, no la quiſo aceptar. Con lo qual por parte del dicho Manuel de Vega ſe sacò proteſto ante Domingo de Roldã eſcriuano para bolverſe contra el dicho Diego Coronel.

Lo tercero ſe preſupone, Que el dicho Manuel de Vega en Diziembre proximo paſſado, pidio ante el Alcalde don Pedro Diaz Romero, reconocieſſe el dicho Antonio de Acoſta la dicha letra. Y la reconocio con calidades, de que no deuia nada en virtud della, y que no era parte el dicho Manuel de Vega, y que eſtaua pagada con el reſcuentro, y otras mas. Y en virtud del dicho reconocimiento pretendio ſe le dieſſe mandamiento de execucion. Y el dicho Alcalde proueyò auto, por el qual recibio la cauſa a prueua con termino de quinze dias, ſin perjuyzio de la via executiua. Y del dicho auto apelò el dicho Manuel de Vega.

ga. Y el dicho Antonio de Acosta, de no se auer declarado al susodicho por no parte, y de ser la prueua sin perjuyzio de la via executiua: y pretende se reforme y enmiende, absoluiendole de lo pedido contra el; ò por lo menos, quando esto lugar no aya, que si ha, se confirme el dicho auto, sin que se entienda en el la clausula del perjuyzio de la via executiua. Y esto ex subsequentibus fundamentis.

Lo primero, Porque entre las demas excepciones que el dicho Antonio de Acosta tiene opuesto. La vna y mas principal, es, de no parte; la qual estando como està prouada cō los recaudos presentados por Antonio de Acosta, es impeditiua ingressus litis, redditque petitionem contrariam inanem, siquidem in ipso limine iudicij cōstat statim de solutione, & quod sua non interest. Bartol. in l. si vnus, per textum ibi, §. ante omnia, num. 3. ff. de pactis, dicens tertio nota, *Quod istud est inspiciendum ante omnia, & ideo ista exceptio non potest agere, quia tua non interest, &c. Dico quod istæ exceptiones litis contestationem impediunt, quia dicit,* Omnia idem Bartol. in l. posthumus, §. si quis ex his, ff. de inofficioso testamento, Innocent. in cap. super his, in princip. de accusationibus, Felin. in cap. ex parte, num. 3. de testibus: & in omni iudicio semper potest opponi exceptio illegitimationis personæ, l. non ignorat. C. qui accusari non possunt. l. si quæramus, ff. de testamentis, etiā in iudicio summario, Bartol. in l. 2. num. 3. C. de edicto Diui Adriani tollendo, Vantius de nullitate, rubrica quis posit dicere, de nullitate, sub num. 44. Neuizan. cons. 16. nu. 1. & cons. 18. nu. 4. vbi dicit, etiam procedere in iudicio executiuo. Flaminius Cartarius decis. 32. nu. 1. & sequentib. Et in terminis, que quando se pretende execucion en virtud de letra de cambio, sea obligado

gado el que la pide, a legitimar su persona: dicit Scaccia de comertijs, §.7. glos.5. à nu.16.

Y que el dicho Manuel de Vega no sea parte para pedir execucion en virtud de la dicha letra, ni que el reconocimiento que della hizo Antonio de Acosta, la trayga aparejada, es euidente. Porque pide como acreedor que dize es de la dicha cantidad: cuya pretēsion se excluye manifeste, consideradas las palabras de la letra, que tiene presentada, en la qual no ay ninguna de que se pueda colegir auer dado dineros a cābio, ni persona alguna en su nombre, ni por otro titulo, ò razon, a Antonio de Acosta, ni que el dicho los aya recibido del; ni està nombrado en la dicha letra por acreedor. Et sic nullo iure illi cōpetit actio, principio instituta de actionibus, & solum nominato in instrumento, tanquam principali cui est facta obligatio, vel succedenti in ipsius iure datur persecutio, & potest executionem petere. l. Lucius, ff. de institoria actione. l. Iulianus, §. si sin stipulatus, & vtrobiq; Iason de verborum obligationibus, Baldus in l. si pater, C. de dotis promissione, & in l. ad probationem, num.2. C. de probationibus; ibi: *Nota quod instrumētum probat secundum ipsius tenorem, non præter, vel cōtra tenorem: & ideo qui non nominatur in instrumento non iubatur instrumento, nisi esset iuris, vel rei successor, & hoc est, quod aduocati sæpe dicunt instrumentum, non loquitur de te*: & in capit. venerabilem, num.15. in fine, de electione. Idem Baldus in l.1. C. quorum bonorum, ibi: *Nihil tibi prodest instrumentum, quia non loquitur de te*. Suarez in l. post rem iudicatam, limitat.2. num.1. Parlador. lib.2. rerum quotidianarum, cap. fin. 3. p. §.1. nu.2.

Nec obstabit contra hoc, si se dixere, Que el dicho Manuel de Vega no dexa de estar nombrado en la di

cha

cha letra,en quanto dize en ella Antonio de Acosta,q̄ pagara Diego Coronel al susodicho, y en su ausencia a Martin Alonso. Porque se satisfaze con lo dicho, y con aduertir,quod nominati in literis cambij,quibus est facienda solutio dicuntur procuratores constituti à nominante. l. vero procuratori 12.l. cum quis 38.§.si debitorem, ff. de solutionibus, mandatum etenim potest contrahi per epistolam.l. 1. §.constituitur,ff.de procuratoribus.l.1.in princip. ff.mandati. Y para que se entendiesse ser dueño, y acreedor de la dicha letra el susodicho, y Antonio de Acosta deudor,huuiera de dezirse en ella,por la valor recibida del dicho Manuel de Vega. Rota Genuensis decis. 32.num.7.dicens de consuetudine,& stillo mercatorum.Scaccia de comercijs,§.2.glos.8.num.6.Lo que no dize la dicha letra,sino contada conmigo mismo. (y pongalos V.m.por su cuenta) Que es lo mismo q̄ si dixera, a cuenta de lo que me deue. Scaccia dicto tractatu de comercijs,§.1.q.5.num.91. Y por lo cōtrario si dixera, Pongalos por mi cuenta,seria constituyrse Antonio de Vega por deudor del mandatario. Bursatus cons.39.volum.1.Scaccia dicto §.2.glos.9. num. 1.& 3.Como si tambien dixera, Pongalos por cuenta de Pedro,obraran estas palabras,Quod mandatarius retineret pro obligato.Ipsum Petrum Scaccia vbi proxime num.5. Et sic concludēter dicimus, Quod ex vi substantia,& intelligentia verborum dictæ literæ, no se puede sacar que el dicho Manuel de Vega estè nombrado en ella por acreedor, sino tanquā procurator de Antonio de Acosta, para cobrar del dicho Diego Coronel su deudor: y en su ausencia el dicho Martin Alonso,en cuyo fauor se aceptò. Et sic por el dicho nombramiento no adquirio mas derecho que de procurador; dicta l.Iulianus, §.1. ff. de solu-

solutionib.Bald.cons.348.vol.1.nu.3.ibi: *Non enim omnis nominatus in instrumento agit ex instrumẽto, sed ille demum in quem dirigitur creditum.*

Ex quibus fit consequens, no ser subsistente el pedimiento de execucion hecho por el susodicho, ni que se puede fundar en el reconocimiento del dicho Antonio de Acosta, respeto de que no cae sobre obligacion ni palabras que la contengan, pues no ay confession de recibo, ni deuda; & sic manet inanis obligatio, argumento text. in l. falsi, la segunda, ibi: *Pecuniã acceperunt obligationem, actionem vè fecerunt. ff. de falsis, Rebuf. tractat. de literis obligatorijs, gl. 3. art. 1. n. 1.*

Lo segundo. Porque quãdo sin perjuyzio de la verdad dieramos, que Manuel de Vega fuera verus numerator huius quantitatis, & sic creditor, y que la letra dixera, por la valor recibida del; adhuc, no podia intentar execucion en este caso, en virtud della. Ad quod est aduertendum, quod de iure communi las letras de cambio no traen aparejada execucion, vt notat Scaccia dict. tract. de comertijs. §.7. gl. 5. n. 2. Attamen de iure municipali, & consuetudine mercatorum fit executio virtute literarum contra datorem. Pero esto es, si non fuerint acceptatæ, vel non solutæ, & redierint, cum protestatione, vt aduertit idẽ Scaccia, vbi proxime, nu. 4. cum sequenti. & §. 2. gl. 5. nu. 322. En lo que se alterò tambien ex cõsuetudine mercatorum, la disposicion de derecho comun, qua inspecta campsor, qui dabat literas ad aliquem mercatorem liberabatur si creditor ipsi mercatori præsentabat, & eas acceptabat, & hoc licet is mercator acceptis literis aufugeret, antequam soluisset; notauit Baldus in l. pro debito, in l. fin. in fin. C. de bonis authoritate iudicis possidendis, & in l. si cum dotem. §. si mulier, vers. & nota illud. ff. soluto matrimonio. Alexander

der in consil.242.in fin.vol.6.Petr. Surd.consil.145. nu.10.vol.1.

Quo præsuppoſito dezimos,que in concurrentica ſu faltan todas las calidades requiſitas que hazen exequibles las letras de cambio, pues no ay duda en que huuo aceptacion deſta letra;y menos puede auerla de ſi huuo paga. La qual ſe prueua con la firma y contento que dio,y entregò el dicho Martin Alonſo, con la miſma letra a las eſpaldas della, al dicho Geronimo Pardo corredor de cambios,para que la entregaſſe al dicho Diego Coronel deudor;con lo qual dio por pagada la dicha letra,y a ſi por ſatisfecho: ex reg.text.in l. Labeo ait.ff.de pactis.l.ſi chirographum, vbi Bart. nu.1.ff.de probationib.l.40.tit.13.part.5. & l.9.tit. 14.ead.partit.glo.verb.reddens,in cap.ſanè, vbi Abbas nu.4.de renuntiatione.

Nec contra hoc poteſt dici, que la dicha letra boluio a poder del dicho Martin Alonſo,y que ſe halla oy en el de Manuel de Vega:porque quando no huuiera mas juſtificacion por parte de Antonio de Acoſta en eſta cauſa,era baſtante para excluyr la pretenſion cõtraria,conſiderar el dolo, y traza con que han ſacado los ſuſodichos la dicha letra de mano del dicho corredor,y luego el dicho Manuel de Vega borrò la dicha firma.Ni ſera juſto que el dolo que ſe ha tenido en eſto,les patrocine, Nec quod ex ſua malitia commodum reportent, cap.intelleximus,de iudic. cum vulgaribus.

Y aunque ſi ſe halla,quod inſtrumentũ debiti reddijt in poteſtatem creditoris non cenſetur facta liberatio,licet probetur fuiſſe aliquando in poteſtate debitoris. Attamen eſto procede quando el miſmo deudor de ſu voluntad entregò el inſtrumento y carta de pago al acreedor,& non quando eo inuito. Bart.in d.

l.Labeo

l. Labeo, ff. de pactis, num. 6. ibi: *Quæro quid si tu cui instrumentum tradidi mihi reddidisti ipsum, certe videris te reponere in pristinam obligationem* (*ponderada aquella palabra, mihi reddidisti,*) *l. si vnus, §. pactus, infra eodem, facit dicta l. 9 tit. 14. part. 5. à contrario sensu,* ibi: *Pero si aquel que auia de auer el debdo pudiere prouar con omes buenos, que dio la carta en fieldad al debdor, è non con voluntad de quitarle el debdo, ò que ge la furtaron, ò forcaron, ò ge la rompieron contra su voluntad, entonce en saluo le fincaria su derecho contra aquel que deuia la debda.* Y que aya el dicho Martin Alonso cogido la dicha letra por la manera referida, consta de la certificacion jurada del dicho Corredor de cambios, presentada en este pleyto, a cuya deposicion se ha de dar entera fee y credito, como persona publica por cuya mano ha passado el dicho resquentro; præcipue siendo como es de buena fama y opinion, y que depone en cosa deq̃ no le resulta vtilidad, y de contrato fenecido. Alexand. consf. 48. num. 7. & consf. 186. Tiraquel. de retractu, lib. 1. num. 26. Farinacius de testibus quæst. 60. num. 436. Cauallos communium contra communes, quæst. 75. num. 4. qui citat legem 36. titul. 16. part. 3. Iuuat l. Regia 28. titul. 19. lib. 9. nouæ Recopilationis, que hablando de los Corredores, dize: *Si el arrendador, o el debdor los truxere en prueua contra el vendedor, o comprador, que vala todo lo que dixere, siendo hombre de buena fama, sobre el juramento que le sea tomado, aunque no aya ende otro testigo.*

Vltra se prueua la paga, y satisfacion que dio el dicho Coronel, por la misma certificacion del dicho Corredor, y declaracion del dicho Martin Alonso, hecha en esta causa, que dize auerle pagado el dicho Coronel, con el dicho resquentro; porque asi se lo em-

biò

biò a pedir con el dicho Corredor. A que se ha de atē der, y dar credito, por deponer de hecho propio. Anton. de Butr. in cap. cum causam, de testibus: sin que obste dezirse, que la dicha declaracion la hizo el dicho Martin Alonso sin citacion del dicho Manuel de Vega. Porque para que vno declare la verdad, y confiesse estar pagado y satisfecho, no es necessario citacion; ni es esto sacar traslado de papeles. Mayormente que como queda fundado, el dicho Manuel de Vega no es parte; y quando lo fuera, y se requiriera su citacion, sin ella la confession que hizo el dicho Martin Alonso es valida, y le perjudica al dicho Manuel de Vega. Y esto por se auer hecho ante juez de lo ciuil de la ciudad de Lisboa, ex doctrina Angeli in l. 2. C. de prædijs decurionũ, lib. 10. Alciat. in l. 1. §. creditũ, ver sic. verbis quoque, num. 29. ff. si certum petatur, vbi dicit, quod auctoritas iudiciaria facit, vt præsumatur confessio vera, ibi: *Nam & Angelus propter decretũ iudicis præsumi veram confessionem, censuit, Quod & Iason credidit quamuis enim decretum absenti nocere non soleat, tamen hic non dicitur nocere cum non constet confessionem esse falsam, imo propter auctoritatem iudicis præsumptio veritatis augeatur.*

Y reconociendose por la parte cōtraria la fee que resulta de las dichas certificacion, y declaracion, en orden a que por ellas se prueua la dicha paga, se opone, que esta no la hizo el dicho Diego Coronel en dineros, y que supuesto que no se siguio el efeto della, queda la primera obligacion en pie; ex text. in l. si literarum, C. de solutionibus.

Porque se responde, Que la dicha paga hecha con el dicho resquentro, es lo mismo que si fuera en dineros, y aun mejor, por causa del recambio, y por tal la aceptò antes el dicho Martin Alonso. Con lo qual quedò

quedò extinguida, è nouada la primera obligacion. Alexand.in l.qui vſumfructum, num.6. verſic.Idem etiam eſſe,ff.de verbor.obligationib. vbi Paulus Caſtrenſ.num.3.quæſt.vltima, Mantica de coniecturis vltimarum voluntatum,lib.11.titul.17.in fin. num. 35.& ſemper Iaſon in l.ſingularia,num.37.& 40.ff. ſi certum petatur, Petrus Surd.conſ.145.nu.15.vbi dicit, Quod ſicut ſoluendo id quod debetur, ſequitur liberatio, ita & quando ſoluitur aliud loco eius quod debetur. Scaccia dict.tractat.de comercijs, §.2.gloſ. 5.num.244.& 248.& 280.284.& 315. adonde pone a la letra nueſtro caſo, caſi indiuidual, ibi: *Quæro octauo ego vigore literarum cambij eram tuus debitor de ſcutis 100. ſoluendis in proximo foro Placentiæ, & Ceulus in eodem foro erat debitor meus in totidem alijs, hic Ceulus ad mei inſtantiam facit tibi literas cambij dictorum ſcutorum 100. ſoluendorum Romæ, à banco de Olgiatis, & ideo tu habitis illis literis me liberaſti in cauta forma euenit, quod antequam bancum de Olgiatis acceperat literas, Ceulus decoxit, & ideo bancum de Olgiatis non acceptauit literas, dubitatur an ego ſin liberatus, ſeu potius tu poſsis habere regreſſum contra me, ex quo literæ Ceuli nõ habuerũt effectũ.* Y en los numeros referidos reſuelue, que el acreedor no puede tener regreſſo contra debitorem, poſtquam acceptauit literas Ceuli in ſolutum. Principalmente quando deſpues de recibidas las letras dio carta de pago al primer deudor, con lo que quedò extinguida la primera obligacion, & facta nouatio. Iaſon in dicta l.ſingularia, num.40.ff.ſi certum petatur, ibi: *Primus, quando facta promiſsione mercatoris, creditor reddit inſtrumentum debiti debitori, ex hoc enim ſequitur liberatio tanquam facta iure delegationis. Baldus in l. 2.C.de executione rei iudicatæ, num.4.* ibi: *Et ideo caute facit ille damnatus ſi facit ſibi reddi chirographum*

laudi,

laudi;quia ex hoc tacite,ſequitur eius liberatio tanquam ex cauſa delegationis. Y aun en el caſo de Scaccia parece pudo auer de parte del deudor alguna conjetura de dolo, porq̃ dize,quod ad ſui inſtantiã Ceulus fecit literas cambij. Y aqui el dicho Antonio de Acoſta no ofrecio,ni eſcriuio al dicho Coronel,pagaſſe en reſcuẽtro la otra letra,ſino el dicho Martin Alõſo la pidio.

Y aunque no huuiera las diſpoſiciones de derecho referidas,que hazen en eſte caſo real y verdadera delegacion,y nouacion del primer contrato, era baſtante el eſtilo que ay entre los hombres de negocios, de que ſe hazen ſemejantes reſcuentros, y que ſiruen de paga; como lo deponen en ſus certificaciones que dello dan. Y a eſto ſe ha de atender in cauſis mercatorum, in quibus non conuenit diſputare de apiſcibus iuris,ſed de mera veritate,& conſuetudine mercaturæ.l.ſi fideiuſſor, §.quædam, ff.mandat. Baldus conſ. 400.in libris Theſaureriæ, num.10. lib.5. Stephan. Gratian.diſceptationum forenſium, cap.64. nu.12. Scaccia dict.tractatu,§.1.q.1.num.316.ibi: *Cui quidem conſuetudini ob nimiam Curialium neceſsitatem inductæ,etiam ipſa Rota ſolet adhærere.* Y ſi en los pagos de las ferias ſe huuieſſe de pagar todo lo que va remitido en dinero,era impoſsible poderſe hazer, ni dar expediente. Scaccia dict. §.2. gloſ.4.num.6. vbi dicit,Quod ſolent mercatores chirographis tranſigere,& facere ſolutiones. Et num.11. dicit, *Quod per iſtas mutuas acceptationes intelligitur facta ſolutio.*

En conformidad de lo dicho facit, quod ſemper per ſecundum cambium extinguitur primum. Micha el Salon ad Diuum Thomam 2.2.in diſputatione de cambio, quæſt.4.art.2. controuerſia 12.nu.2. Simon de Prætis optime conſ.133.volu.1. *Et ſic* por el ſegundo cambio que Martin *Alonſo* tomò de Diego

go Coronel en el dicho reſcuentro en Lisboa, quedò eſtinguido el de Madrid, y hecha nouacion certiſsimi. Namque iuris eſt, quod quotieſcũque concurrũt duo contractus incompatibiles, per ſecundum extinguitur primus, & fit nouatio. l. pacta nouiſsima; vbi Decius num. 2. C. de pactis, Baldus in l. fin. C. de nouationibus, Ioann. Gut. de iuramento confirmat. 1. p. cap. 63. nu. 9. verſ. Non omitto.

Nec contra hoc facit dicta l. ſi literarum, C. de ſolutionibus. Porque la concluſion que della ſe ſaca, ſcilicet, quod ſi non ſequatur ſolutio effectiua à mandatario facta, mandans non liberatur, no ſe puede aplicar a nueſtro caſo. Etenim in dict. l. ſcribens, recepiſſe debitum ſcripſit ſpe futuræ ſolutionis; la qual no ſe ſiguio, & ideo integra remanſit petitio debiti. Y en nueſtro caſo ſucedio diferentemente, que Martin Alonſo contratò de præſenti, y recibio la paga, & ſtatim remanſit ſolutio conſumata, perfecta, & effectiua: y por lo eſtar entregò la letra al dicho Corredor, y embiò el retorno al dicho Manuel de Vega, con lo qual quedò extinguida la primera obligacion, y hecha nouacion, conforme al eſtilo de los hombres de negocios; ex doctrina Saliceti in dicta l. ſi literarum, ibi: *Et ſed ſuſtinendo Gloſſa, dicit, Quod ex quo iſte ſcripſit ſpe futuræ ſolutionis non dicitur nouare, nec fidem illius ſimpliciter, & purè ſequi, ſed conditionaliter ſi ſoluat: ſecus ſi feciſſet ſe pro creditore ſcribi in libro amici debitoris ſui, vt in contrario, vel ſi literas ſuas dimiſiſſet penes illum cui ſcriptæ ſunt, quia forſan, & iſto caſu ſequeretur illius fidem. Et ideo conſilium eſt, vt poſt oſtenſionem literæ faciat ſibi illam reſtitui: & ita audio ſeruari apud iſtos campſores, ſed iſta obſeruantia videtur contra caſum iſtius l. quod nota.* De manera, que Saliceto reſuelue, que conforme

al

al estilo de hombres de negocios, non obstante decis. d.l. Tanto, que se entregan al deudor las letras, o se dexan quedar penes illum, o asienta el acreedor la partida en sus libros, se da por hecha la paga efectiua. Ni en nuestro caso tratò nunca de cobrar dinero Martin Alonso, ni entregò al dicho corredor la letra, ni embiò la del rescuentro al dicho Manuel de Vega spe futuræ solutionis, sed iam facta de præsenti en aquella forma que escogio. Y la razon de diferencia, quando datur campsor pro soluẽdo, vel pro soluto pene. Bartol. in l. si debitorẽ. ff. de nouat. & ibi Paul. nu. 3. Bald. cons. 348. Scaccia d. glo. 5. nu. 444. dicit, quod quidquid sit attento iure, attenta consuetudine mercatorum per istã dationem insolutum, efficitur solutio, & remanet primus debitor liberatus. Vnde fit cõsequẽs, que la dicha letra està pagada, y que huuo nouacion, & sic prioris debiti in aliam obligationem trãsfusio. l. 1. l. nouatione. ff. de nouationib. & sic ius exequendi euanuisse. l. 4. §. ex conuentione. ff. de re iud. l. 2. C. de execut. rei iud. vbi Bart. Parlador. lib. 2. rerum quotidian. 1. p. §. 12. limit. 6. nu. 4. cum sequentibus.

Y reconociendose por el Abogado contrario la dicha paga, y nouacion, opone, que el dicho Martin Alõso no tuuo poder para rescuentrar. Cui obiectioni satisfit primo, diziendo, que Martin Alonso no consta que sea adiecto solutioni nombrado por Manuel de Vega: porque para serlo, auia de ser el susodicho el dador del dinero, & sic creditor, dicitur namque adiectus propriè ille, qui creditore adijcitur, vt ei soluatur, & tunc remanet ipsius procurator. Paul. Castren. in l. 3. §. itẽ Iulianus. ff. eo quod certo loco, nec ei acquiritur obligatio. Tiraq. de iure const. limit. 30. sub nu. 15. vers. in hac tam magna. Stracha in tract. de ab iecto. 1. p. nu. 16. Mantic. de tacit. & ambig. conuentionib.

tionib.lib.14.tit.27.nu.1. Y que el dicho Manuel de Vega no ſea acreedor,ni aya dado dinero,ni otra perſona en ſu nombre al dicho Antonio de Acoſta, ſe ha fundado arriba con las palabras de la dicha letra; antes conforme a ellas,y diſpoſicion de derecho,vienen a ſer los dichos Manuel de Vega,y Martin Alonſo adiectos ſolutioni nombrados por el dicho Antonio de Acoſta,como perſona a quien pertenece el dicho dinero,como tambien ſe ha prouado ſupra. Y como el dicho Manuel de Vega no aya dado el dicho dinero, tanto derecho tiene como Martin Alonſo;etenim in dubio præſumitur negotium pertinere principaliter ad eum,qui numerat pecunias. Stracha de adiecto,p.4.in fin.poſt q.15.verſ.apud,nu.1.fol.413.

Secundo reſpondetur, que quando cōſtara contra proxime dicta,que el dicho Martin Alonſo era adiecto de Manuel de Vega;adhuc no excedio.Siquidem notiſsimi iuris eſt,quod adiectus poteſt recipere ſolutionem.l.ſed etſi filio familias.§.ſi mihi. ff.de conſtituta pecunia.l.eum qui ita.§.qui ſibi, & l.fin.§.pupillus.ff.de verbor. obligat. Y el dicho Martin Alonſo no hizo aqui mas de recibir la paga acoſtumbrada cō el dicho reſcuentro, que es lo miſmo que ſi fuera en dineros,conforme al eſtilo de los hombres de negocios. Y en las miſmas letras ſe les da poder para hazer los dichos reſcuentros, aliàs fueran inutilmente nombrados,ſino pudieran mas que cobrar en dineros lo q̃ rarò ſucede q̃ ſe pague en los pagos, vt ſup. ſe ha fundado.

Tertio ſatisfit dicendo, quod quando contra omnia ſupradicta dieramos,que el dicho Martin Alonſo tuuiera neceſsidad de poder del dicho Manuel de Vega para hazer el dicho reſcuētro,y q̃ en hazerlo excedio;adhuc,no puede contrauenir oy el ſuſodicho a lo

hecho

hecho por el dicho Martin Alonſo. Siquidem recibio la dicha letra con que ſe hizo el reſcuentro, y la preſentò Antonio de Acoſta, para que la aceptaſſe, y requirio la paga della, y por no la hazer ſacò proteſto, con lo que aprouò el dicho acto. Voluntas enim nõ minus facto quã verbis declaratur, & dominus ſciens factum procuratoris, & non contradicens approbare cenſetur. Decius conſ. 453. nu. 3. Rota deciſ. 132. in nouiſsimis, Surdus deciſ. 109. nu. 8. & deciſ. 109. num. 5. Baldus conſ. 34. num. 7. volum. 1. vbi dicit, Quod agens ex contractu illum cenſetur ratificare, & ratificãs dicitur auctor facti. l. ſupra iter, §. Caſius, ff. de aqua pluuili arcẽda, & dicitur præſens actui. l. cum decem, §. 1. ff. de ſolutionibus: & non ſolum qui recipit videtur approbare, ſed etiã qui petit. Calcan. conſil. 22. Aimon Crauet. conſ. 159. num. 5. Menochius conſil. 98. num. 43. Surdus conſ. 43. numer. 6. optimè Alciatus in l. 1. §. creditum, num. 30. ff. ſi certum petatur.

Y quando el dicho Martin Alonſo huuiera excedido en hazer el dicho reſcuentro, eſſo no podia perjudicar a Antonio de Acoſta; porque llegado el plazo, bien pudo cobrar en dineros de cõtado del dicho Diego Coronel, como el dicho Corredor lo dize en ſu declaracion, que prompto le tenia para la paga, & hoc eſt præſumendũ. Scaccia d. §. 2. gloſ. 5. nu. 297. ibi: *Ergo nunc dico, quod conſuetudine campſor cenſetur ſemper habere promptam pecuniam, & oblatam creditori*. Y ſi excedio el dicho Martin Alonſo, oy al dicho Manuel de Vega le queda recurſo contra el. l. Lucius, §. tutellæ, ff. de adminiſtrat. tutor. Alciatus dict. §. creditum, num. 27. Y abonado es el ſuſodicho para pagar los daños: y aunque no lo fuera, melius eſt domino imputari qui eum elegit, quam tertio, ex text. in l.

quod

quod seruus, ff. de positi. Y si por sus interesses particulares los susodichos, este genero de paga no es justo que perjudique a Antonio de Acosta.

Et minus obstat dezirse, que al tiempo que el dicho Diego Coronel dio la dicha letra en rescuentro, tenia ya premeditada la quiebra. Porque se responde, que como el dicho Corredor en su declaracion dize, estaua el susodicho dando y recibiendo dineros a cābio, y en su entero credito. Ni por la breuedad del tiempo se ha de presumir la quiebra. Stracha de decoctoribus, 3. part. nu. 31. Matienço in l. 1. tit. 19. gloss. 1. num. 11. cum sequentib. lib. 5. nouæ Recopilat. Y no huuo tampoco interualo de tiempo desde el dia que se cumplio el plazo, que fueron dos de Febrero, en que deuia cobrar el dicho Martin Alonso, y se passaron nueue dias hasta que se publicò la quiebra. Ni en dar la dicha letra cometio dolo el dicho Coronel, ni menos Antonio de Acosta, pues no nacio dellos, ni se ofrecieron, antes el dicho Martin Alonso embiò a pedir el dicho rescuētro. Y las leyes que anulan los contratos hechos por los quebrados, es interuiniendo dolo de parte del alçado, como es pagando a vnos acreedores, dexādo otros mas priuilegiados, ò cediendo en perjuyzio, vt videre est de sus acreedores, apud eundem Matienç. in dict. loco. Desto concurre la comun opinion de credito que tenia el dicho Coronel hasta la vltima hora antes de faltar, ex ijs quæ notat Scaccia dict. glos. 5. num. 339. Y la quiebra del dicho Coronel fue repentina, causada con la nueua que tuuo en el mismo dia, de auer faltado Manuel Lopez Ome su cuñado, en Seuilla, con quien estaua muy interessado. Y asi estando como estaua cōsumado el dicho contrato y paga, no le pudo perjudicar la dicha quiebra; ex textu in l. incendium, C. si cer

tum

tum petatur, Bald. in cons. 348. nu. 2. ibi: *Nec aduentitij casus pertinent ad contractus consumatos.*

Lo tercero, porque quando concedieramos que esta letra no se huuiesse pagado en ninguna manera; adhuc, Antonio de Acosta està libre. Et ratio est, quia licet qui literas fecit non sit liberatus donec soluantur. Attamen, si fuere negligente el que huuiere de cobrar passado el plazo, y no cobrare, queda desobligado el dador. *Optime Scaccia d. §. 2. gl. 5. n. 325.* ibi: *Restringe eandem responsionem, & eius extensionem, vt non procedant, si creditor cambij acceptatis literis ab illo cui directæ sunt fecerit illi aliquam dilationem, seu negligens fuerit in illis exigendis, quia isto casu, si durante illa dilatione, seu negligentia illa mandatarius decoxerit damnum erit ipsius, qui illi dilationem fecit, & is qui literas scripsit, erit liberatus. Stephan. Gratianus disceptatione forensi. cap. 64. numer. 23. & sequent.* ibi: *Licet tunc non deberet esse in mora exigendi, alias esset sibi imputandum si delegatus efficeretur non soluendo, Ruin. cons. 45. nu. 4. & 5. lib. 5. Socin. consil. 273. in præsenti consultatione, col. 5. vers. confirmatur ista conclusio, nu. 6. lib. 2. per legem extraneus, de iure dotium, quasi post lapsum temporis non exigendo videatur voluisse sequi illius fidem, vnde ex hoc arguitur liberatur primi Socini cons. 64. in causa quæ vertitur, col. 4. in fin. vers. secundo quia à die, lib. 3. Puteus decis. 126. nu. 4. lib. 3.* Et siquidem Martin Alonso pudiẽdo cobrar luego de Diego Coronel sequendo illius fidem aguardò tantos dias, no deue perjudicar al dicho Antonio de Acosta la negligencia que tuuo, ni auia de estar su obligacion pendiente y suspensa, aguardando a que Martin Alonso cobrasse quãdo quisiesse, in cuius corroborationẽ facit. l. si fideiussores in id. ff. de fideiuss. l. si cum hermes, C. locati. l. item quæritur. §. qui im-

pleto.ff.eodem, vbi probatur, Quòd fideiussor in diē liberatur finito tempore data dilatione, vel negligentia in creditore non exigente à debitore principali, si is medio tempore efficiatur non soluendo, Antonius Gomez variarum, tom.2.c.13.nu.9. Stracha de deco ctorib.5.part.nu.1. Et sic fit consequēs, no correr por cuenta de Antonio de Acosta la quiebra de Coronel.

Lo quarto, porque falta el principal requisito para que la dicha letra pudiera tener aparejada execucion, y es el del protesto. Y aunque se aya presentado con esta letra, es como si no fuera, respeto de las nulidades que trae.l.4.§.condemnatum.ff.de re iudicata: porque suena ser sacado por Andres de Torres, que se dixo procurador de Manuel de Vega, sin que conste mas de poder alguno que tuuiera para sacarle. Y es cierto, que el mandato no se presume, nisi probetur, iuxta doctrinam Baldi in l.2.C.si ex falsis instrumentis, & in l.1.C.de rebus alienis. Con esto se junta el estar redarguydo de falso ciuilmente por parte de Antonio de Acosta, & non in merito; porque deuiendose de sacar por Martin Alonso en cuyo fauor se aceptò la dicha letra, y que era solo parte legitima para sacarle, vt tradit Scac.d.§.2.gl.7.n.52. no le quiso sacar por estar ya pagado y satisfecho con el dicho rescuentro.

La segunda nulidad es, de q̃ antes que se sacara el dicho protesto, se huuiera de pregonar en la plaça publica, como es estilo, para ver si auia persona q̃ quisiesse pagar pro honore literarum. Y si se pregonara, por parte de Antonio de Acosta se huuiera acudido a impedir sacar el dicho protesto, por estar ya pagada la letra. Y q̃ sea necessario el pregonarse, est euidēdus. Scacia qui ponit formam legitimi protestus dict. tract. §.7.gl.2.nu.16.& 17.

La tercera nulidad es, q̃ deuiendose sacar luego q̃ llegò

llegò el plazo,o por lo menos dẽtro de 30.dias, vt resoluit Scac.d.gl.5.n.318.citando al estatuto de Genoua,& lib.4.cap.15.& in nu.320. da la razon. *Quia, scilicet esset in manu creditoris omittere protestationẽ, & certiorationem debitoris,vt eum pro interesibus obligaret cui malitiæ statutum prudenter obuiauit.* Y el dicho protesto suena auerse sacado cincuenta y dos dias despues de cumplido el plazo.

Lo quinto, porque quando huuieran concurrido todos los requisitos referidos,que no concurren, adhùc,la dicha letra no es exequible, por el vicio que trae consigo,de la firma borrada y testada, que es la carta de pago del dicho Martin Alonso, la qual borrò el dicho Manuel de Vega con malicia: ex text.in l.1.§.si Rosæ,ff.de bonorum possessione, secundum tabulas. Et est certissimum, quod instrumentum vitiosum minime exigi potest, ex his quæ notat Parlador.lib.2.rerum quotidianarum,cap.fin.2.p.§.1.limitat.8.à nu.60.

Lo sexto,porque ha mas de dos años que sucedio el hecho deste pleyto,y que tiene en su poder la dicha letra el dicho Manuel de Vega, sin la auer presentado,ni pedido al dicho Antonio de Acosta cosa alguna; & sic ex tanta taciturnitate, confirmò por biẽ hecha la dicha paga:ex regula text.in l.fin.C.de ijs qui a nõ dominis,ibi: *Cum sibi amissi damna debeat imputare is qui in pernitiem suam gesta taciturnitate firmauit*, capit.1.de frigidis,& maleficiatis,ibi: *Si proclamare voluit cur tandiu tacuit. Y que el que tiene las letras en su poder sin las presentar,confiesse y aprueue solo lo contenido en ellas,est optima decis. Genuæ 8.num.13.* ibi: *Primo, quia non solum illas acceperunt,sed eas per bienniũ retinuerunt sine contradictione.* Et ibi: *Quia potuerunt intra hoc tempus de facto informari, & consequenter il-*

las tanto tempore retinendo fateantur contenta in illis. Et iniquum esset, si viniesse a redundar en tanto daño del dicho Antonio de Acosta, auer el dicho Vega dexado de pedir hasta aora, porque si pidiera tuuiera el dicho Antonio de Acosta ocurrido contra el dicho Coronel, con los demas acreedores, en tiempo, lo q̃ aora no puede, respeto de que se han dissipado, y repartido ya los bienes del dicho, y està omnino insoluente.

Y lo que mas haze euidente a su justicia, es, que el dicho Martin Alonso en nombre del dicho Manuel de Vega ha recurrido al pleyto de acreedores del dicho Coronel, por esta misma deuda, y consentido en la espera, como consta del testimonio presentado en este pleyto: y esto en virtud del protesto que de aqui sacò el dicho Vega, con lo que aprouò, y reconocio al dicho Coronel por su deudor. Surd. cons. 46. nu. 6. Menoch. cons. 98. num. 43. qui multos citant. Ni es justo que se pida vna misma cosa a diferentes personas, y en distintos Tribunales, cõtra iuris principia.

Lo vltimo, porque quando por parte de Antonio de Acosta no huuiera ninguno de los fundamentos referidos, y las calidades con que reconocio la dicha letra no estuuieran tan prouadas como estã in ipso limine iudici, y la letra tuuiera palabras obligatorias, se le deuiera dar termino para prouarlas, por vna ley expressa, que es la 8. titul. 3. part. 3. & iuxta doctrinã Ioann. Andr. ad Speculatorem, titul. de sententia, §. species, num. 14. Parlador. in dict. cap. fin. 1. part. §. 4. num. 33.

Ex quibus omnibus, quorum multa ex abundanti diximus, por dar satisfacion a lo que en contrario se ha opuesto, a que no nos necessitaua el estado del pleyto, pues de su naturaleza es ordinario, y la paga

esta

eſtà hecha, y ſi fue mal, a bien, requirit altiorem indaginem; que para impedir la execucion qualquier excepcion opueſta por nueſtra parte es baſtante, quãto y mas todas juntas. Y es euidente moleſtia pretenderſe en virtud de vna letra que no cõtiene obligacion, ni confeſsion, que ſea executado Antonio de Acoſta por deuda que no deue, ni dineros que no han entrado nunca en ſu poder, y con vn proteſto tan defectuoſo, y la carta de pago, y firma della borrada, deſpues de paſſado tanto tiempo. Ni por el dicho auto del Alcalde ſe le quita ſu derecho al dicho Manuel de Vega, ſi le tiene, pues deſpues de paſſado el termino con que ſe recibio à prueua, ſe le puede dar mandamiento de execucion, como ſe ſuele hazer. Y el ſuſodicho ſolo intenta moleſtar, y poner en aprieto al dicho Antonio de Acoſta, y ſu credito en rieſgo, à que no ſe deue dar lugar. Quod ita fieri confidimus. Y que ſe declare al ſuſodicho por no parte, ò por lo menos ſe confirme el auto de prueua del Alcalde. Salua in omnibus, &c.